

АРБИТРАЖНЫЙ СУД Г. МОСКВЫ

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

18 сентября 2006 г. Дело N А40-32897/06-116-187

22 сентября 2006 г.

(извлечение)

Резолютивная часть решения объявлена 18 сентября 2006 г.

Полный текст решения изготовлен 22 сентября 2006 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Т.А., при ведении протокола судебного заседания судьей Т.А., с участием: от заявителя - Я. паспорт 3604 752507, дов. N 123 от 09.08.2006; Г. дов. N 241 от 01.01.2006 паспорт 3603 886174; от ответчика - Т.Д. дов. N 57-04-01/11 от 16.03.2006; П. дов. N 57-04-01/10 от 16.03.2006, рассмотрел дело по заявлению ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" к МРИФНС РФ N 6 по КН о признании недействительным решения N 165 от 22.02.2006 об обязанности принять решение о возмещении НДС в размере 25393435 руб. путем принятия решения о зачете

УСТАНОВИЛ:

ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" обратилось в суд с заявлением с требованиями признать недействительным решение МРИФНС РФ N 6 по КН от 22.02.2006 N 165 об отказе в применении ставки 0 процентов на сумму реализации в размере 223763082 руб. возмещении сумм НДС в размере 25393453 руб. и обязать МРИФНС РФ N 6 по КН принять решение о возмещении сумм НДС в размере 25393435 руб. путем принятия решения о зачете указанной суммы.

В обоснование заявленных требований заявитель ссылается на неправильную юридическую квалификацию налоговым органом заключенного ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" генерального договора об организации перевозок грузов как договора аренды, тогда как данный договор является договором перевозки. Результатом неправильной квалификации договора ответчиком стал отказ в применении заявителем ставки 0 процентов по НДС.

Заявителем представлено ходатайство о вызове эксперта для решения вопроса о правовой природе договоров чартера и тайм-чартера с точки зрения английского законодательства. Данное ходатайство отклонено судом как необоснованное. Ответчик возражает в удовлетворении требований заявителя по доводам оспариваемого решения, отзыва и дополнения к отзыву, указывает на правомерность переквалификации генерального договора и чартера "Дженкон" в договоры аренды и обложение операций по данным договорам НДС по ставке 18 процентов.

Исследовав материалы дела, выслушав представителей сторон, суд пришел к выводу, что заявленные ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" требования не подлежат удовлетворению.

01.12.2005 заявитель представил в МРИФНС РФ N 6 по КН уточненную налоговую декларацию по НДС по налоговой ставке 0 процентов за сентябрь 2005 г., в соответствии с которой заявил к возмещению НДС в размере 25393435 руб. Вместе с декларацией заявитель представил в Инспекцию документы, предусмотренные п. 4 ст. 165 НК РФ для обоснованности применения налоговой ставки 0 процентов.

К содержанию представленных документов у налогового органа никаких претензий не возникло.

Однако, при проверке и анализе представленных ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" документов, МРИФНС РФ N 6 по КН пришла к выводу, что у налогоплательщика отсутствует право на применение ставки 0 процентов по НДС, а заявленная в уточненной налоговой декларации по НДС за сентябрь 2005 г. реализация в размере 223763082 руб. подлежит отражению в декларации по НДС по ставке 18 процентов.

Из представленных ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" к налоговой декларации по НДС по ставке 0 процентов за сентябрь 2005 г. генерального договора об организации перевозок грузов N 30 от 01.07.2003, договора перевозки (чартер) (приложение N 1 к генеральному договору) от 18 июня 2004 г., со всеми приложениями, дополнениями и дополнительными соглашениями, а также чартер "Дженкон" N 23/099, 23/057, 23012, 23/009, 23/013, 23/050, 23/041, 23/008 со всеми дополнениями и приложениями, заключенного с компанией "Волготанкер Марин Сервисиз" А/С не усматривается наличие доказательств, свидетельствующих о выполнении ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" работ (услуг), именно по транспортировке (перевозке) товаров, помещенных под таможенный режим экспорта, импорта или транзита.

Представленные ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" договора, приложения, дополнения и соглашения, заключенные с компанией "Волготанкер Марин Сервисиз" А/С не содержат существенных условий договора перевозки груза, необходимых и обязательных для договоров данного вида.

В материалы дела представлены указанные выше документы (т. 2 - т. 35), судом оценены и суд согласен с выводом оспариваемого решения налогового органа о том, что заявитель неправоммерно применил налоговую ставку 0 процентов, поскольку услуги по сдаче в аренду имущества в перечне услуг, облагаемых по налоговой ставке 0 процентов в установленном п. 1 ст. 164 НК РФ отсутствуют, а представленные договоры являются договорами аренды и не являются договорами перевозки.

В соответствии с генеральным договором об организации перевозок грузов N 30 от 01.07.2003 (в редакции от 18.06.04) (л.д. 115 - 145 т. 1) заявитель, указанный в договоре как перевозчик, принял на себя обязанности в согласованные с компанией "ВТМС АпС" (фрахтователем) сроки принимать грузы согласованного сторонами наименования и количества и организовывать их перевозку на судах, а фрахтователь принял обязанности предъявлять грузы и уплачивать за перевозку установленную плату. Во исполнение генерального договора его сторонами составлялись на отдельные перевозки чартеры "Дженкон" с приложениями и дополнениями. Из приложения N 1 к чартер-партиям видно, что фрахтователи обязались предоставить судовладельцу, т.е. заявителю, поручения на отгрузку, коносаменты, ГТД (л.д. 50 - 145 т. 1, 124 - 135 т. 36).

Заявитель считает, что оказанные им услуги являлись услугами по перевозке, поскольку это следует из толкования договора и существа услуг. Договор содержит существенные условия, характерные для договора перевозки, и не содержит существенных условий договора аренды. В представленных в дело чартерах отсутствует подробная идентификация судов, а иногда вообще имеется указание только на тип представляемых судов. Ни в одном из представленных договоров не указаны время и место передачи и возврата судов, срок действия договора. Указание в договоре вместимости для конкретной партии груза обязательным для перевозки не является. По мнению заявителя, для квалификации договора необходимо на основании документов установить, выполнялись ли ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" обязанности перевозчика или стороны ограничились лишь передачей судов. Доказательством оказания услуг перевозки являются транспортные документы (коносаменты, дорожные ведомости) которые выдаются перевозчиком от собственного имени, вне зависимости от того, на каком основании сам перевозчик использует суда, на которых перевозится груз. Ни один из коносаментов, имеющихся в материалах дела, не

подписан от имени компании "Волготанкер Марин Сервисиз" А/С. Все коносаменты и дорожные ведомости подписаны капитанами от имени ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер", на них проставлены судовые печати ОАО " Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер", в графе перевозчик также указано ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер". В актах перевалки также в качестве перевозчика упоминается ОАО "Волготанкер". Наименование "Волготанкер Марин Сервисиз" не упоминается ни в одном перевозочном документе, имеющемся в деле. В грузовых таможенных декларациях в качестве перевозчика "Волготанкер Марин Сервисиз" также не значится.

Доводы заявителя в обоснование своих исковых требований судом проверены и отклоняются по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 787 ГК РФ по договору фрахтования (чартер) одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

Договор фрахтования (чартер) заключается в отношении вместимости транспортного средства (одного или нескольких). Соответственно зафрахтована или оплачена должна быть вся вместимость транспортного средства или ее часть.

Согласно ст. 198 Кодекса торгового мореплавания РФ по договору фрахтования судна на время судовладелец обязуется за обусловленную плату (фрахт) предоставить фрахтователю судно и услуги членов экипажа судна в пользование на определенный срок для перевозок грузов, пассажиров или для иных целей торгового мореплавания. Судно предоставляется фрахтователю на обусловленный срок, по истечении которого фрахтователь обязан возвратить его судовладельцу.

Тайм-чартер заключается для перевозок грузов, пассажиров или для иных целей торгового мореплавания. Поэтому указание в договорах, заключенных с компанией, на цель тайм-чартера - выполнение рейсов для перевозок грузов - соответствует ст. 198 Кодекса торгового мореплавания РФ.

В силу п. 1 ст. 118 Кодекса торгового мореплавания РФ перевозчик и грузовладелец при осуществлении систематических морских перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации морских перевозок грузов.

При заключении долгосрочного договора об организации морских перевозок грузов перевозка конкретной партии груза осуществляется в соответствии с договором морской перевозки груза, заключенным на основе такого долгосрочного договора.

Наряду с арендной платой, Кодекс торгового мореплавания РФ выделяет также обязанности фрахтователя по коммерческой эксплуатации судна (ст. 204): фрахтователь обязан пользоваться судном и услугами членов его экипажа в соответствии с целями и условиями их предоставления определенными тайм-чартером. Фрахтователь оплачивает стоимость бункера и другие, связанные с коммерческой эксплуатацией судна расходы и сборы.

Судовладелец от своего имени отфрахтовывает судно на срок другому лицу - фрахтователю. Последний фрахтует его на определенный срок для осуществления целей торгового мореплавания. Зафрахтованные на время суда могут использоваться для перевозки грузов. Фрахтователь может использовать зафрахтованное на время судно для перевозки грузов третьих лиц. При этом он заключает договор морской перевозки груза не от имени первоначального судовладельца, а от своего имени, выступая по отношению к третьим лицам - грузовладельцам в качестве перевозчика. Договор морской перевозки груза оформляется в этом случае с помощью чартера на рейс, букин-нота, коносамента, морской накладной, других перевозочных документов. Подписывая такие документы, фрахтователь принимает на себя ответственность перевозчика,

В отличие от чартера коносамент и иные перевозочные документы в большинстве случаев подписываются не самим перевозчиком, а капитаном судна. Поэтому при их

подписании последний действует от имени фрахтователя по тайм-чартеру, то есть перевозчика по договору морской перевозки груза. Таким образом, хотя капитан судна подчиняется в навигационно-техническом отношении первоначальному судовладельцу, подписание коносамента или морской накладной влечет за собой ответственность фрахтователя перед грузовладельцем (держателем коносамента, лицом, указанным в морской накладной) поскольку в коммерческом отношении капитан судна подчинен только фрахтователю. Таким образом, отсутствие в перевозочных документах ссылки на фрахтователя само по себе не подтверждает, что перевозчиком являлся именно заявитель. По условиям представленных договоров следует, что ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" предоставляет компании "Волготанкер Марин Сервисиз А/С" суда на выполнение рейсов для перевозки нефти и нефтепродуктов (без указания вместимости для конкретной партии), поэтому являются договорами фрахтования судна на время (тайм-чартер), то есть договорами аренды, и не являются договорами перевозки. Рассмотренные контракты не отвечают условиям, предусмотренным ст. ст. 67 и 68 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ: в чартерах отсутствует обязательная для договора перевозки сторона - перевозчик; название договоров и их содержание не свидетельствуют о том, что ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" выполняет функции перевозчика; компания "Волготанкер Марин Сервисиз А/С" не является грузовладельцем.

Согласно ст. 60 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ на внутреннем водном транспорте аренда судов осуществляется в соответствии с гражданским законодательством и установленными гл. 10 указанного Кодекса правилами на основании договора между арендодателем - лицом, сдающим судно в аренду, и арендатором, принимающим судно в аренду.

Пунктом 1 ст. 68 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ установлено, что по договору об организации перевозок груза перевозчик обязуется в установленные сроки принимать грузы, грузоотправитель - предъявлять их для перевозок в обусловленном объеме.

В соответствии с п. 1 ст. 785 ГК РФ по договору перевозки грузоперевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать ее управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

Аналогичные положения содержатся в ст. 115 Кодекса торгового мореплавания РФ, в соответствии с которой по договору морской перевозки груза перевозчик обязуется доставить груз, который ему передал или передаст отправитель, в порт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу, отправитель или фрахтователь обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (фрахт).

При этом договор морской перевозки, предполагающий транспортировку принятого или подлежащего принятию груза, может быть заключен с условием предоставления для морской перевозки груза всего судна, части его или определенных судовых помещений (чартер) либо без такого условия.

Перевозчиком согласно п. 3 ст. 115 Кодекса торгового мореплавания РФ является лицо, которое заключило договор морской перевозки груза с отправителем или фрахтователем или от имени которого заключен такой договор.

В обязанности перевозчика согласно гл. VIII Кодекса торгового мореплавания РФ входит: заблаговременное, до начала рейса, приведение судна в мореходное состояние: обеспечить техническую годность судна к плаванию, надлежащим образом снарядить судно, укомплектовать его экипажем и снабдить всем необходимым, а также привести трюмы и другие помещения судна, в которых перевозится груз, в состояние, обеспечивающее надлежащий прием, перевозку и сохранность груза (ст. 124); подача судна в указанный в чартере порт погрузки или в указанный фрахтователем порт в соответствии с условиями чартера; подача судна в обусловленный в чартере срок; выдача

отправителю коносамента либо морской накладной или иного подтверждающего прием груза для перевозки документа после приема груза для перевозки по требованию отправителя; с момента, принятия груза для перевозки до момента его выдачи обязан надлежаще и старательно грузить, обрабатывать, укладывать, перевозить, хранить груз, заботиться о нем и выгружать его; доставка груза в срок и маршрутом, которые устанавливаются соглашением сторон, при отсутствии соглашения в срок, который разумно требовать от заботливого перевозчика с учетом конкретных обстоятельств и обычным маршрутом.

За выполнение обязанностей перевозчику уплачиваются отправителем или фрахтователем соответствующие платежи (фрахт), размер которых устанавливается соглашением сторон.

Кроме того, Кодекс торгового мореплавания РФ предусматривает также, что в случае, если груз погружен на судно в большем количестве, чем предусмотрено договором морской перевозки, размер фрахта увеличивается.

Перевозчик несет ответственность за утрату или повреждение принятого для перевозки груза либо за просрочку его доставки с момента принятия груза до момента его выдачи.

Представленные налогоплательщиком документы свидетельствуют о наличии фактического перевозчика в лице иностранной компании "Волготанкер Марин Сервисиз А/С", которой ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" оказало услуги по предоставлению своих судов как судовладелец по договорам аренды.

Представленные ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" договоры не содержат вышеназванных существенных условий договора перевозки груза, необходимых и обязательных для договоров перевозки, поэтому отсутствуют доказательства, свидетельствующие об оказании ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" услуг по транспортировке (перевозке).

Кроме того, дополнительными статьями к чартер-партии N 23/073, а также дополнительными статьями к другим чартер-партиям предусмотрено, что фрахтователь имеет право уступить судно субфрахтователю. Данный пункт соответствует положениям ст. 615 ГК РФ, ст. 202 Кодекса торгового мореплавания РФ, которые регулируют вопросы субаренды. Следовательно, указанные положения дополнительных статей к чартер-партиям также подтверждают арендный характер правоотношений между ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" и компанией "ВТМС АпС".

С учетом изложенного, представленные договоры являются договорами аренды и не являются договорами перевозки.

Пунктом 1 ст. 146 НК РФ установлено, что объектом налогообложения признаются операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории РФ, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав. В целях гл. 21 НК РФ передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признаются реализацией товаров (работ, услуг).

В соответствии со ст. 148 НК РФ в целях гл. 21 местом реализации работ (услуг) признается территория РФ, если деятельность организации или индивидуального предпринимателя, которые выполняют работы (оказывают услуги), осуществляется на территории РФ (в части выполнения работ (оказания услуг), не предусмотренных подпунктами 1 - 4 ст. 148 Кодекса).

Пунктом 3 ст. 164 НК РФ установлено, что налогообложение производится по налоговой ставке 20% в случаях, не указанных в п. п. 1, 2 и 4 настоящей статьи.

Подпунктом 2 п. 1 ст. 164 НК РФ предусмотрено право налогоплательщика на применение налоговой ставки 0 процентов при реализации работ (услуг), непосредственно связанных с производством и реализацией товаров, указанных в пп. 1 п. 1 ст. 164 НК РФ.

При этом положение данного подпункта распространяется на работы (услуги) по сопровождению, транспортировке, погрузке и перегрузке экспортируемых за пределы территории РФ товаров и импортируемых в РФ, выполняемые российскими перевозчиками, и иные подобные работы (услуги).

Таким образом, работы (услуги), подлежащие налогообложению налогом на добавленную стоимость по налоговой ставке 0 процентов, должны соответствовать следующим критериям: быть выполнены (оказаны) российскими перевозчиками; в отношении товаров, помещенных под таможенный режим экспорта, либо товаров, выпущенных на территории РФ в таможенном режиме выпуска для свободного обращения; свидетельствовать о фактическом выполнении работ (услуг) по сопровождению, транспортировке, погрузке и перегрузке указанных выше товаров.

Иные работы (услуги), не указанные в пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ и не отвечающие приведенным выше критериям, не могут облагаться по налоговой ставке 0 процентов, и соответственно к ним применяется ставка 20%, действующая в проверяемый период.

Поскольку пп. 2 п. 1 ст. 164 НК РФ предусматривает право налогоплательщика на применение налоговой ставки 0 процентов только при соблюдении указанных критериев, то налогоплательщик, применяющий налоговую ставку 0 процентов, обязан представить доказательства правомерности ее применения, в том числе доказательства выполнения налогоплательщиком работ (оказания услуг), связанных с транспортировкой экспортируемых за пределы территории РФ товаров.

Услуги по сдаче в аренду имущества отсутствуют в установленном п. 1 ст. 164 НК РФ перечне услуг, облагаемых по налоговой ставке 0 процентов.

Таким образом, услуги, оказываемые ОАО "Волжское нефтеналивное пароходство "Волготанкер" по сдаче судов в аренду, подлежат обложению НДС по ставке 18 процентов на территории РФ независимо от того, что данные транспортные средства используются арендатором при осуществлении перевозок экспортируемых грузов.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 110, 156, 167 - 170, 171, 201 АПК РФ арбитражный суд

РЕШИЛ:

в удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Девятый арбитражный апелляционный суд.